RISPOSTA A' DUBBI
in
PISTORIEN. NULLITAT. OBLIGAT.

Digitized by Google

J. M. J.

RISPOSTA A' DUBBI

IN PISTORIEN

NULLITATIS OBLIGATIONIS

PER GL' ILLUSTRISSIMI SIGNORI

GIROLAMO, E ANTON - FILIPPO GATTESCHI

CONTRO L' ILLUSTRISSIMO SIGNORE

ANTONIO LARY

Rattandosi in questa Causa di esaminare, se l' obbligazione nulla contratta nell' Anno 1763. dagl' Illustrissimi Signori Girolamo, e Anton-Filippo Gatteschi nostri Principali a favore del Sig. Antonio Lary Avversario, sia stata con un nuovo atto efficace validamente rinnovata da' medesimi con scienza chiara, e precisa della nullità della prima loro obbligazione, mediante la seconda scritta dell' Anno 1767., si stima opportuno il premettere alcune innegabili teorie di ragione per farne poi l' applicazione opportuna alla Fattispecie, di cui si tratta in risposta a i dottissimi dubbi comunicati dal sapientissimo Giudice.

Si premette, che essendo la ratifica un Atto pregiudiciale, de-

89426

deve sempre prendersi qualunque possibile interpretazione in esclusione della ratifica medesima, ed in forma, che meno nuoca a quello, da cui vien fatta, *Merlin. Pignattell. controv. Forens. cap. 79. n. 7 & seqq. centur. 1. & cap. 53. n. 23. cent. 2. Noqueral. allegat. 29. n. 43. Rot. Rom. cor. Carill. decis. 277. n. 14. & cor. Otthon. dec. 16. n. 24. & cor. Falconer. tit. de tutor. dec. 2. n 30. vers. Et ulterius cum dictus actus referri possit ad aliam diversam Causam &c. non potest ad ratibabitionem extendi, cum semper sit interpretandus in ratibabitionis exclusionem, & ut gerenti minus noceat* =

Si premette in secondo luogo, che sempre si dicono mancare i termini abili alla ratifica, quando manca la scienza precisa della nullità di ragione, che a quest'effetto non si presume, e deve provarsi da chi l'allega, come sempre avviene all'effetto d'indurre una volontà positiva di obbligarsi, e di fare un nuovo Contratto, secondo che in precisi termini di scienza di nullità di ragione necessaria per la ratifica fermano *Ziegler. disput. 17. de ratibabition n. 23. Riminald. Jun. cons. 54. n. 4 Menoch cons. 203 n. 37. Gabriel. cons. 62. n. 27. & 28. lib. 2. Urceol. consult. forens. cap. 63. n. 34. Actolin. resol. 33. n. 4. & seqq. Caren. resolut. 79. n. 10. & 11. De Luc. de dot. disc. 181. n. 10. & de donat. disc. 33. n. 18. & de hered. disc. 29. n. 6. Bonfin. ad Banniment. in supplement. cap. 77. n. 87. & de Fidecommiss. disput. 131. n. 9. Rot. Lucen. apud Palm. Nep. dec. 308. n. 12. Rota Romana dec. 262. n. 2. par. 2. & dec. 260. n. 13. part. 6 & dec. 80. n. 3. part. 10. & decis. 98. n. 7. part. 11. & decis. 139. n. 14. part. 13. & decis. 130 n. 21. part. 16. & decis. 10. n. 25. part. 18. & post Urceol. de transact. dec. 48. n 8. e dec. 49 n. 9. & cor. Ludovis. dec. 208. n 8. & cor. Molin. dec. 619. n. 10 & dec. 711. n. 26. e dec. 1199. n. 21. Rota nostra apud Ventur. dec. 46. n. 79. e 80. & cor. de Comit. dec. Florent. 85. n. 47. & in Florentina Locorum Montis 9. Septembris 1741. § istaque cor. Illustrissimo Domino Auditore Marco Philippo Bonfini.*

Ne

Nè ciò procede solo nella ratifica tacita, ma ancora nella ratifica espressa, come, oltre le addotte autorità bene *colla Sacra Rota* avverte *il Constant. ad Statut. Urb annotat.* 44. *n.* 533. = ivi = *Si cesset hujusmodi scientia nullitatis ratificatio etiam expressa non nocet, Rot. dec.* 473. *n.* 2. *cor. Gregor. dec.* 63. *n.* 9 *et infra post Salgad. Labyrinth. credit. et dec* 479 *n.* 17. *part.* 13. *recen.* = *e la Rota nostra cor. B. M. Autore Cavalcanti impress. apud Mans. consult.* 140. *n.* 9. = ivi *Quinto quoad ratificationem, quæ prætenditur facta a D. Urbano, et Raynerio cum versemur in actu infecto in radice juxta præmissa, esto quod actus, qui prætenduntur ratificationis essent univoci ad inducendam ratificationem ipsam remanent inefficaces, non probata certa, et specifica scientia nullitatis ipsius actus per Text.* &c. = e magistralmente *cor. Urceol. decis. Florent.* 10 *n.* 1. *et* 3.

In terzo luogo si premette, che la detta scienza di nullità di ragione deve provarsi precisa, ed individua, e immune da ogni dubbiezza, come fermano *Herol de jur. ratification. pag.* 190. *n.* 36. *et seq. e pag.* 500. *n.* 4. *Cyriac. controv* 89. *n.* 39. *Actolin. resol.* 100. *n.* 45. *Pacion. allegat.* 200. *n.* 57. *Constantin. ad Statut. Urb. d. annotat.* 44. *n* 536. *e* 537. *Sperell. dec.* 72. *n.* 15. *& seqq. Rot. Rom. cor. Buratt. dec.* 410. *n.* 11. *ibique adden. n.* 15. *et dec.* 98. *part* 8. *n.* 11. *& decis.* 139. *n.* 15. *part.* 13. *et dec.* 332. *n.* 20. *part.* 17. *e dec.* 422. *n.* 19. *part.* 19. *et cor. Otthobon. dec.* 204. *n.* 14. *et post Urceol de transact. dec.* 49. *n.* 9. *cor. Panphil. dec.* 619 *n.* 10. *et cor. Molin. dec.* 711. *n.* 26. *Rot. Lucen. apud Palm. dec.* 308 *n.* 10.

Poichè non basta la scienza generica, e confusa della nullità di ragione, se non costi della scienza positiva, certa; individua, e precisa, che è quella indispensabilmente necessaria all'effetto della ratifica, tanto tacita, che espressa, come riportando *la decis.* 49. *della Sac. Rota cor. Ubago* avverte *il Constant. ad Statut. Urb. annotat.* 44. *n.* 537. 538 e 539. = *ivi* = Nec sufficit scientia generica, & sub involucro verborum, *Rot. dec.* 262. *n.* 13. *et seq. part.* 9 *recen. dec.* 230.

n. 9. part. 14. et dec. 49. n. 13. cor. Ubag. Rota nostra coram Venturini dec. 46. n. 79. e 80. versic. = Cum ad inducen-
= dam ratificationem alicujus actus requiratur in ratificante
= scientia ipsius actus *certa, clara, et quidem plena, perfecta,*
= *et specifica* cum omnibus suis qualitatibus, & circumstatiis &c.
= ita ut ubi agitur de incuurrendo prejudicio non sufficit
= præsumpta scientia, sed vera, certa, & clara requiratur &c.

Premessi questi indubitati principj, ed applicandoli al concreto del caso nostro si dice, e fermamente si sostiene, che la nullità della prima scritta de' 19. Settembre 1763. fatta dal Signor Girolamo Gatteschi in tempo, che viveva sotto la Patria Potestà del Signor Cavalier Pistoletto Gatteschi suo Avo Paterno, non è restata convalidata coll' altra successiva scritta de' 31. Luglio 1767. fatta in tempo, che il medesimo era *Sui juris*, perchè essendo questa accessoria alla prima obligazione, resta ancor essa infetta della detta nullità, secondo il general principio, di cui il *Testo in §. Fidejussores Instit. tit. de Fidejussorib. Leg. generaliter ff. eod. tit. Hodiern. controv. 44. n. 49. Hering. de Fidejussorib cap. 10. n. 256. Scanarol. de visitat. carcerat. lib. 1. §. 5. cap 3. sect. 2. n. 21. Cenc. de Censib. quest. 116. n. 6. et seq. Ansald. de commer. disc. 5. n. 23. Rot. cor. eod. Ansald. dec. 109. n. 50. cor. Fancett. dec. 1310. n. 4. cor. Molin. dec. 787. n 8. et 10. Rot. Florent. Lib. Motiv. 102. a 16. t. in Causa de Bardis, et Borbottinis.*

Senza che osti il dire, che la seconda scritta intanto deva reputarsi valida, e non possa contenere una nuova principale, e independente obbligazione stante la pienissima scienza della nullità della prima scritta, che si asserisce ne' dubbi, che avesse il predetto Sig. Girolamo allor quando colla seconda scritta confermò nell' Anno 1767. la prima obbligazione, e che si deduce da quelle parole = *ivi* =
= E ciò non ostante (parlando di detta sua prima obbliga-
= zione) che la medesima potesse esser nulla, come fatta
= in tempo, che i medesimi erano Figli di Famiglia = .

Poi-

Poichè queste parole, o si considerino relativamente al contenuto nelle parti antecedenti della seconda scritta, o si considerino in loro stesse, tanto è lontano, che possino concludere la scienza chiara, e precisa della nullità della precedente obbligazione, che anzi, come sommamente equivoche, ed incerte, rimangono affatto inattendibili all'effetto di cui si tratta, come avvertono le Autorità sopraccitate, ed in specie *Constant. ad Statut. urb. annot.* 44. *n.* 537. *et seqq.* *Rot. Rom. dec.* 230. *n.* 9. *part.* 14. *recen. et cor. Ubago dec.* 49. *n.* 13. *Rot. Florent. cor. Venturini dec.* 46. *n.* 79. *et seqq.* e concordano in termini di ratifica espressa il *Gabriel conf.* 62. *n.* 27. = *ivi* = ad effectum vero, ut ratificari possit actus = nullus requiritur, ut qui ratificat, habeat scientiam plenam = nullitatis, & omnium qualitatum illius actus, & notitiam Juris, & facti. Leg &c. = *cor. Ottbobon. dec.* 191. *n.* 19 = *ivi* = Neque evitari potest hujusmodi nullitas ex eo, quod Benedictus sui Juris factus ratificaverit Cambium mediante mutuo celebrato, ut illud extinqueretur; quia non potest dici inducta convalidatio, seu ratificatio præcedentis Contractus nulli, non probata prius in Benedicto approbante scientia = plena nullitatis nedum facti, sed etiam Juris = *et dec.* 204. *n.* 5. = *ivi* = Quia ratificatio Contractus nulli non inducitur, = nisi prius in approbante, & ratificante adsit scientia plena = nullitatis, non solum facti, ut probat *Test. &c.* sed etiam = Juris Rota &c. = *in recent. dec.* 98. *par.* 11. *n.* 7. *e* 8. *versic.* = Neque induci potuit ratificatio Census nulliter contracti, = non probata prius in Joanne Baptista scientia plena nullitatis, non solum facti *ad Text. &c.* sed etiam Juris *Baldus &c.* = neque pro ratificatione actus nulli sufficit scientia præsumpta, = sed certa, atque explicita requiritur cum omnibus suis qualitatibus ad tradita *per Burat.* &c.

Ed in vero comincia la seconda scritta nella sua narrativa ad enunciare, che già in vigore di scrittura de' 19. Settembre 1763. i Signori Gattelchi si erano dichiarati *Debitori* del Sig. Antonio Lary di scudi millecento stati pagati dal detto Sig.

La-

Lary per gl' istessi Signori Gatteschi. Tali parole enuncianti l'obbligazione già fatta non vi ha dubbio, che per se stesse escludino la volontà di fare l'obbligazione *ex Integro*, e di nuovo con una volontà assoluta, e dispositiva, perchè è cosa certa, che chi narra un' atto nel supposto di averlo già fat o non dispone di nuovo *Everard. loc commun. argument a ratione Leg. n. 2. Rota Roman. dec. 231. n. 2. part. 3. e dec. 654. n. 33. part. 4. Tom 3. recent.* anzi l'istesso supposto, l' istessa narrativa di un' atto concluso precedentemente esclude la volontà di farlo di nuovo, perchè non può aversi volontà di ratificare ciò, che non si sà aver bisogno di ratifica, come per il *Text. in Leg. Mater. ff. de Manumiss. testament.* fermano *Gob. consult. 31. n. 15. e 23. tom. 1. il Vescovo Roac. selcct. jur. disput. cap. 152. n. 8. Constant. ad Stat. Urb. annot. 44. n. 532. & seqq. Adolin. resolut. 33. n. 18. Rot. Roman. post Urceol de transact. dec. 45. n. 8. & seqq. & dec. 48. n. 8. e dec. 59. n. 9. e 10. et cor. Jerrer. dec. 199. n. 29. Rot. nostra cor. de comitib. dec. Florent. 85. n. 47.* Specialmente considerando la parola adoprata da' Signori Gatteschi in detta narrativa di essersi cioè dichiarati *Debitori* del Sig. Lary, essendo certo, che Debitore è quello, a cui non compete nessuna legittima eccezione, secondo il *Testo in Leg si nomen 4. cum seqq. ff. de heredit. vel action. vendit.* = *ivi* = Debitorem autem eum esse præstare debere, & quidem sine exceptione quaque = ove il *Bartolo* nota, che non può chiamarsi propriamente Creditore quello, a cui osta un' eccezione, e conferiscono *l. Olea de cession Jur. tit. 7. quest. 3. n. 3. Hodiern. controv. 27. n. 2. Cyriac. controv. 169. n. 4. Guirb. dec. 87. n. 10.* e precisamente all' effetto di escludere nella ratifica espressa la scienza precisa della nullità della prima obbligazione fatta nell' età minore, così confurato il *Conciol. allegat. 6. n. 21.* decise la *Rota Fiorent. cor. Urceol dec. 10. n. 3.* da vedersi per grazia, ove *al n. 4.* pondera la circostanza di essersi il Ratificante nella ratifica dichiarato già *Debitore*, dal che ne deduce, che = Cum tali suppo-

si-

= fito fubfcripfiffe cenfetur, & fic excluditur in eo nullita
= tum notitia =

Dopo quefta narrativa contenente la dichiarazione di effer già i Signori Gattefchi Debitori del Sig. Lary, e coll'idea d'un debito fuffiftente, e legittimo, perchè enunciato col titolo di fruttifero, tanto per il paffato, che per l'avvenire = *ivi* = e che di più fi obbligaffero al pagamento de' = *Frutti*, che farebbero decorfi in avvenire = Segue la Proemiale della controverfia fcritta, nella quale niente altro fi contiene, fe non che i Signori Gattefchi volevano = procedere alla ratificazione, approvazione, ed emologazione della fuddetta Scrittura (dell' Anno 1763.) alla = dichiarazione delle refpettive rate di detto Capitale, e frut= ti fpettanti, ed appartenenti a ciafcheduno di detti Signori = Gattefchi, fenza pregiudizio della loro promeffa folidità, = alla diminuzione del frutto, ed intereffe, come fopra fiffa= to, e ftabilito, ed alla fiffazione del pagamento da farfi =

Non vi ha dubbio, che quefta Proemiale non fia tutta diretta alla efecuzione, e confermazione della prima Scritta dell' Anno 1763. alla quale ha una totale relazione, e da cui totalmente dipende, onde ficcome la prima Scritta era certamente nulla, forza era di confeffare ugualmente nulla anche la feconda fatta in efecuzione, e conferma della prima, perchè lo fteffo vizio, che era nell' atto confermato fi propaga anche nell' atto confermatorio, e ficcome refta viziata la Caufa, così ancora refta viziata la conferma, che da una tal Caufa dipende, come precifamente fcriffero *Grazian. difcept. forenf. cap.* 669. *n.* 6. *e difcept.* 734. *n.* 3. *e difcept*, 761. *n.* 19. *Urceol confult. forenf.* 63. *n.* 2. *e* 3. *e* 26. *Rot. Rom. cor. Molin. dec.* 345. *n.* 3. *poft Zacch. de obbligat. cameral. dec.* 207. *n.* 17. *e* 18. *e cor. Ninot. dec.* 55. *n* 2. e individualmente al cafo noftro ne' termini di ratifica efpreffa *La Rota Fiorent. cor. Urceol. d. dec.* 10. *n.* 1. = *ivi* = Etenim refpectu capitis = conventionis, ea fuit ratio, quia cum Scriptura prædi= cti debiti equitis Pontanarij confecta die 4. Julii 1663. cuius = vigore dicta Maria agit contra ejus hereditatem, habet

re-

= relationem, & totalem dependentiam ab altera scriptura an-
= tecedentis debiti per dictam Mariani cum eodem Æquite con-
= tracti die 21. Aprilis 1660. in quo tempore Æques prædictus
= erat adhuc Legibus Magistratus Pupillorum subjectus, inde se-
= quitur, quod sicuti prioris debiti scriptura erat nulla ex
= defectu consensus, & licentiæ non obtentę a dicto Magistra-
= tu, secundum reformationem statutorum ejusdem Magistra-
= tus editam die 20. Augusti 1565. ita etiam in necessariam
= consequentiam resultabat nullitas secundæ, tamquam factæ
= in executionem, & confirmationem primæ; nam vitium,
= quod erat in prima perseveravit *in confirmatione*, & sicut vi-
= tiatur causa, ita etiam, & *confirmatio* exinde subsecuta, ut
= scripserunt *Grattan.* &c. =

Passa poi la scritta alla dispositiva, nella quale si approva la prima scritta d' obbligazione fatta ne' 19. Settembre 1763 la quale vollero i Contraenti, che si avesse per inserita *de verbo ad verbum* nella seconda = ciò non ostante, che la medesima = potesse esser nulla, come fatta in tempo, che i medesimi = erano Figli di Famiglia = Tali parole tanto è lontano che portino una scienza certa, e precisa della nullità; che anzi non possono altro concludere, se non un' ambiguità, ed incertezza della medesima. Perchè essendo la scienza una cognizione chiara, ed evidente di una cosa, come oltre i Giureconsulti avvertono i Filosofi, ed in specie *il Genovesi in element. art. Logico-crit. lib. 3. cap. 2 §. 1.* = *ivi* = Scientiæ vocabulo intelligimus cognitionem claram, & evidentem = è impossibile, che possa resultare da parole incerte, e condizionali; e che appellano ad una futura cognizione, e che al più contengono una semplice dubbiezza, come indica nel caso nostro la Dizione *Ciò non ostante*, in Latino *Quamvis* atta a indicare una semplice dubbiezza, come allegando i *Testi* di ragion civile ferma *Brisson. de verbor. signific. Lib. 15. verb. Quamvis* = *ivi* = *Quamvis* dubitandi tantum rationem indicat, non prioris sententię mutationem *Leg. 1. §. 1. 2. ff. de eo per quem fact. erit* = ed equivale alla Dizione

Quan-

Quando, la quale è condizionale, e risguarda il tempo futuro, come dopo il *Bartolo* decise *La Rot. Roman. dec.* 424. *n* 3. *part.* 2. *recen. versic.* = Quia fuit responsum Doctores allegatos asserere naturam illius Dictionis *ancorchè*, vel *Quamvis* esse implicare casum majorem, vel parem, sed impugnant, quin possit habere implicitam conditionem, quando suspendit conditionem ad aliquod tempus futurum incertum. Quo casu videtur stare pro *quando*, & sic importat conditionem, *Barb.* &c.

E come persuade il verbo *Potesse*, il quale risguardando il futuro esclude una presentanea cognizione chiara, ed evidente di una cosa, la quale, oltre il rimettersi al futuro, viene anche caratterizzata con parole di semplice dubbiezza, come, parlando del verbo *Posset*, insegnano *l' Alex. cons.* 46. *incipien. visis*, *& accuratè n.* 2. *vers. quia lib.* 1. *& cons.* 13. *incipien. Perspectis n.* 6. *lib.* 5. *ubi Apost. in verb. extensivum*, *ubi quod comprehendit jus de futuro*, *Card. Tusch. Litt. D. in verbo Dictiones concl.* 355. = *ivi* = Dictio *Posset* est verbum estensivum, quod trahitur ad futura habentia causam de præsenti = *Rot. in recen. part.* 12. *dec.* 251. *n.* 11. = *ivi* = Insuper verbum *Posset* tamquam ad futurum tempus adaptabile, non solum in renunciatione successiones jam deletas comprehendit &c. sed etiam in futurum tempus deferendas, *Bartolus* &c.

E per aggiungere alla forza delle ragioni l'autorità delle cose giudicate, si prega il sapientissimo Giudice a osservare la *dec.* 49. *cor. Ubago* specialmente *al n.* 12. *e* 13. nella quale trattandosi di ratifica espressa di un precendente Istrumento concepita colle parole = *etiam quod in dicto Instrumento intervenerit defectus* &c. = si decide per la inefficacia della ratifica, come quella, che non ostanti tali parole appellanti al futuro, non era capace d'indurre nell'asserto ratificante la scienza chiara, e specifica della nullità di ragione, come apparisce *dalla citata dec. n.* 12. *et seq.* = *ivi* = Subsequuta ratificatio sub die 2 Septembris 1613. nullius

= relationem, & totalem dependentiam ab altera scriptura an-
= tecedentis debiti per dictam Mariani cum eodem Æquite con-
= tracti die 21. Aprilis 1660. in quo tempore Æques prædictus
= erat adhuc Legibus Magistratus Pupillorum subjectus, inde se-
= quitur, quod sicuti prioris debiti scriptura erat nulla ex
= defectu consensus, & licentiæ non obtentę a dicto Magistra-
= tu, secundum reformationem statutorum ejusdem Magistra-
= tus editam die 20. Augusti 1565. ita etiam in necessariam
= consequentiam resultabat nullitas secundæ, tamquam factæ
= in executionem, & confirmationem primæ; nam vitium,
= quod erat in prima perseveravit *in confirmatione*, & sicut vi-
= tiatur causa, ita etiam, & *confirmatio* exinde subsecuta, ut
= scripserunt *Grattan.* &c. =

Passa poi la scritta alla dispositiva, nella quale si approva la prima scritta d' obbligazione fatta ne' 19. Settembre 1763 la quale vollero i Contraenti, che si avesse per inserita *de verbo ad verbum* nella seconda = ció non ostante, che la medesima = potesse esser nulla, come fatta in tempo, che i medesimi = erano Figli di Famiglia = Tali parole tanto è lontano che portino una scienza certa, e precisa della nullità, che anzi non possono altro concludere, se non un' ambiguità, ed incertezza della medesima. Perchè essendo la scienza una cognizione chiara, ed evidente di una cosa, come oltre i Giureconsulti avvertono i Filosofi, ed in specie *il Genovesi in element. art. Logico-crit. lib. 3. cap. 2. §. 1. = ivi =* Scientiæ vocabulo intelligimus cognitionem claram, & evidentem = è impossibile, che possa resultare da parole incerte, e condizionali, e che appellano ad una futura cognizione, e che al più contengono una semplice dubbiezza, come indica nel caso nostro la Dizione *Ciò non ostante*, in Latino *Quamvis* atta a indicare una semplice dubbiezza, come allegando i *Testi* di ragion civile ferma *Brisson. de verbor. signific. Lib. 15. verb. Quamvis = ivi = Quamvis* dubitandi tantum rationem indicat, non prioris sententię mutationem *Leg. 1 §. 1. 2. ff. de eo per quem fact. erit* = ed equivale alla Dizione

Quar-

Quando, la quale è condizionale, e risguarda il tempo futuro, come dopo il *Bartolo* decise *La Rot. Roman. dec.* 424. *n* 3. *part.* 2. *recen. versic.* = Quia fuit responsum Do-
= ctores allegatos asserere naturam illius Dictionis *ancorchè*,
= vel *Quamvis* esse implicare casum majorem, vel parem,
= sed impugnant, quin possit habere implicitam conditionem,
= quando suspendit conditionem ad aliquod tempus futurum
= incertum. Quo casu videtur stare pro *quando*, & sic im-
= portat conditionem, *Barb.* &c.

E come persuade il verbo *Potesse*, il quale risguardando il futuro esclude una presentanea cognizione chiara, ed evidente di una cosa, la quale, oltre il rimettersi al futuro, viene anche caratterizzata con parole di semplice dubbiezza, come, parlando del verbo *Posset*, insegnano *l' Alex. conf.* 46. *incipien. visis*, *& accuratè n.* 2. *vers. quia lib.* 1. *& conf.* 13. *incipien. Perspectis n.* 6. *lib.* 5. *ubi Apost. in verb. extensivum*, *ubi quod comprehendit jus de futuro*, *Card. Tusch. Litt. D. in verbo Dictiones concl.* 355. = *ivi* = Dictio
= *Posset* est verbum estensivum, quod trahitur ad futura
= habentia causam de præsenti = *Rot. in recen. part.* 12. *dec.* 251. *n.* 11. = *ivi* = Insuper verbum *Posset* tamquam ad fu-
= turum tempus adaptabile, non solum in renunciatione suc-
= cessiones jam deletas comprehendit &c. sed etiam in futu-
= rum tempus deferendas, *Bartolus* &c.

E per aggiungere alla forza delle ragioni l'autorità delle cose giudicate, si prega il sapientissimo Giudice a osservare la *dec.* 49. *cor. Ubago* specialmente *al n.* 12. *e* 13. nella quale trattandosi di ratifica espressa di un precendente Istrumento concepita colle parole = *etiam quod in dicto Instrumento intervenerit defectus* &c. = si decide per la inefficacia della ratifica, come quella, che non ostanti tali parole appellanti al futuro, non era capace d'indurre nell'asserto ratificante la scienza chiara, e specifica della nullità di ragione, come apparisce *dalla citata dec. n.* 12. *et seq.* = *ivi*
= Subsequuta ratificatio sub die 2 Septembris 1613. nullius

= fuit momenti cum non constet de scientia certa, & specifica ratificantis nullitatis facti, & juris cum omnibus qualitatibus actus ratificati *Rot. in recen. dec. 80. n. 2. part. 10. et dec. 50. n. 10. e dec. 39. n. 14. part. 13. e dec. 230. n. 9. part. 14.* parum obstante generalitate ibi espressa, scilicet: *etiam quod in dicto Instrumento intervenerit defectus* &c. quia ad hunc effectum scientia debet esse clara, & specifica, non autem generica, & sub involucro verborum = *Ruin. cons. 63. n. 24. Lib. 1. Cost. de fact. scientia inspect. 63. n. 20. Rot. in recen. dec. 262. n. 13. & seqq part. 9. & dec. 239. n. 9. part. 14.*

Qual decisione vien seguitata, ed approvata *dal Constant. ad Statut. urb. annot. 44. n. 537. & seqq.* ove dopo aver fermato, che all'effetto della ratifica di un Atto nullo non può bastare la scienza presunta; passa ancora ad affermare, che non basta neppure la scienza generica contenuta sotto un involucro di parole = *ivi* = Nec sufficit scientia generica, & sub involucro verborum, *Rot. dec. 262. n. 13. & seq. part. 9. recen. dec. 230. n. 9. part. 14. & dec. 49. n. 13. cor. Ubago* Ubi quod non sufficit, quod in Instrumento ratificationis fuerint apposita verba = *ivi* = *etiam quod in Instrumento, quod ratificatur intervenerit defectus* = cum precisa scientia expressa, & explicita semper in ratificatione sub intelligatur, si alias actus sit frimus, & validus *Rot. dec. 191. n. 21. & dec. 98. n. 9. part. 11. recen.*

Rimane dunque pienamente giustificato, che quanto è certo il concorso necessario di una scienza individua, necessaria, e precisa della nullità, altrettanto è inevitabile nel caso nostro la mancanza della scienza di un tal Carattere, la quale non può desumersi da parole di dubbiezza, ed appellanti al futuro, come si è dimostrato esser quelle adoprate da i Signori Gattefchi nella seconda scritta, perchè esse essendo indeterminate, e non contenendo in rapporto alla scienza precisa della nullità *ullum affirmare vel negare*, sono perciò inutili all' effetto della ratifica, come be-

bene s' esprime la *Rot. cor. Cerr. dec* 81. *n.* 17 *versic.* = di-
= cta verba non sunt per se acta inducere ratificationem, seu
= mandatum, cum sint imperfecta, & indeterminata, nec con-
= sensum, seu dissensum per necesse inferant, veluti quę non
= continent *ullum affirmare, vel negare.*

E quindi apparisce la sostanziale diversità, che passa tra il caso nostro, e quello esaminato *dal già Sig. Auditore Gio. Filippo Paperini nella Florentina nullitatis obligationis, & executionis die* 10. *Aprilis* 1743. *in Causa Orelli, Rosi, e Bocchineri*, poichè nella fattispecie di tal Decisione il Sig. Cav. Bocchineri aveva ratificata la sua obbligazione con una scienza precisa medianti le parole = Sapendo benissimo, che la
= mia obbligazione fù nullamente fatta, come allora Figlio di
= Famiglia = dove che nel caso nostro i Signori Gattelchi non asserisconò di avere veruna scienza della nullità della loro obbligazione, la quale anzi rilasciano, e rimettono nel vastissimo Libro de' futuri possibili = *ivi* = Non ostante, che
= la medesima potesse esser nulla = Onde secondo le Teorie fermate dal citato *Sig. Auditore Paperini nella d. dec. di* §. *E qualora*, apparisce evidentemente, che i Signori Principali non avevano quella = pienissima, e perfetta cognizione, e
= quella giusta, e ben chiara idea di tutte l' eccezioni, e di
= tutti quei difetti, a' quali soggiacer potea la loro precedente
= te obbligazione = conforme con tali parole asserisce la predetta Decisione doversi provare la scienza della nullità dell' atto nel preteso ratificante.

Tutto il detto fin qui è più, che bastante per rispondere a' dubbi benignamente comunicati. Ma per sempre più assicurare a i Signori Principali la vittoria di questa loro chiarissima Causa si propone un' altro solidissimo fondamento, che sempre più conferma la nullità della loro obbligazione.

Quando dunque per impossibile, e contro la manifesta evidenza si volesse credere, che i Signori Principali avessero avuto la scienza precisa della nullità della Scritta de' 19. Settembre 1763. non potrebbe però da ciò argumentarsi, che fos-

 se-

sero stati ratificati i suoi Chirografi a favor di Vincenzo Paolini, che contengono la causa originaria del debito da doversi principalmente considerare anche con preferenza al titolo dell'azione promossa, secondo il *Test. in l. tutor datus 70. ff de Fidejussorib.* = *ivi* = Non titulus actoris, sed debiti causa inspicienda est = *in Leg si Filius Familias 3. cod. ad S. C. Macedonian.* = *ivi* = Origo potiùs obligationis, quam titulus actionis considerandus est = e magistralmente *La Rota Fiorentina appresso il Palm. nep. allegat.* 400. *tom.* 4. *n.* 55. 56. *e* 57. da vedersi per grazia, ove che ciò procede quantunque l'obbligazione originaria sia stata novata con una seconda nuova obbligazione, e avanti l'*Urceol. d. decis.* 10. *n.* 4. §. *& in hanc sententiam*, ove quantunque il primo credito sia stato ceduto ad una terza Persona.

Imperocchè non vi è nessuna prova di fatto, che i Signori Principali sapessero precisamente la nullità insanabile di detti sei Chirografi, tanto in rapporto a loro stessi, quanto in rapporto al Sig. Lari loro Mallevadore, o Correo *debendi* solidamente obbligato, dimodoche in questi termini non è dato l'estendere a questi atti, e Contratti diversi la ratifica fatta limitatamente alla scritta de' 19. Settembre 1763. per la regola sicurissima, che la ratifica non si estende mai da Persona a Persona, nè da caso a caso, perchè come materia odiosa, e di stretta interpretazione non ammette veruna estenzione nè da caso a caso, nè da Persona a Persona, come fermano *Altograd. jun. controv.* 29. *n.* 11. 16. *& seqq Mans. cons.* 386. *tom.* 5. *n.* 21. *Cyriac. controv.* 339. *n.* 35. *Buratt. dec.* 136. *n.* 8. *Argel de Confessionib. quest.* 74. *n.* 36. *tom.* 2. con altri concordanti addotti dalla *Rot. nostra nella Florentina nullitatis obligationis* 7. *Ottobre* 1704. §. *Ratificationi, &* §. *Quinimo cor. B. M. Bellucci versic.* = Cum ratificatio actus nulli sit abdicatio, & renunciatio proprij juris, & sic materia admodum stricta, & odiosa, cessat omnem argumentum, & extensio de Persona in Personam, & de casu ad casum *Cephal. cons.* 517. *n.* 51. *Gallerat. de renunciat.*

lib.

= *lib.* 1. *cap.* 9. *per tot.* & *signanter n.* 12. & 13. *in fin.* & = *cap.* 10. *n.* 12. & 13. & *seq.* & ratificatio quælibet coarctatur ad limites facti, nec ultra porrigitur, latè, *Mans. cons.* = 386. *Tom.* 5. *n.* 21.

E ciò è tanto vero, che se non ostante la promessa relevazione al Sig. Lari, come Malle adore de' Signori Gatteschi, comparisse in scena il Paolini nel supposto, che non fosse stato dimesso, a domandare il valore de' lei Chirografi contro i Signori Gatteschi, o contro il Sig. Lari non vi sarebbe dubbio, che Egli non potrebbe risentire veruno giovamento dalla Ratifica fatta da' i Sig. Principali a favore del Sig. Lari sotto dì 30. Luglio 1767. perchè non fatta a favore del medesimo Paolini, conforme si richiederebbe, perchè Egli ne potesse risentir vantaggio, e giovamento, come fermano *Angel. de confes. quæst.* 74. *n.* 36. *tom.* 2. *Mans. consult.* 386. *n.* 26. *Rot. in recen. dec.* 535. *n.* 13. *part.* 1. *Rot. nostra in dict Florentina nullitatis obbligationis* 7. *Ottobre* 1704 *cor. Belluzzi* §. *Quinimo in fin. vers.* = ut ratificatio nullitatis prosit alicui, oportet, ut actus sit gestus cum eademmet Persona, quæ ratificationem pretendit, alias illâ juvari non potest = altrimenti si verrebbe ad impropriare il tenore della ratifica unicamente ristretto alla scritta celebrata col Sig. Lari ne' 19. Settembre 1763. contro il *Test. in Leg. non aliter ff. de Legat.* 3. *Rot. Roman. apud Costant. vot.* 474. *n.* 64. *tom.* 4. *nella recen. dec.* 94 *n.* 3 *part.* 4. *tom.* 1. *e dec.* 10. *n.* 15. *part* 10. & *dec.* 174. *sub n.* 54. *n.* 12. e contro l'altra regola che vuole la più stretta interpretazione delle promesse, *Leg. quidquid astringendæ ff. de verbor. obligat. Rot. Roman. in recen. dec.* 557. *n.* 7. *part.* 19. *tom.* 2. *versic.* = Quo casu regula est, quod verba obbligationis strictè in sua propria significatione attendi debeant, ut quo magis fieri potest obligationem restringant =

Sicchè se da noi si proverà, che le obbligazioni, ed i Contratti a favore del Paolini erano nulli, tanto in rapporto ai Signori Gatteschi Principali, quanto in rapporto allo stesso Sig. La-

Digitized by Google

Lari, o considerato, o come Correo della medesima obbligazione, o come fidejussore ne nascerà la conseguenza inevitabile, che non possa eseguirsi per la falsità del supposto la rilevazione promessa al Signor Lari colla scritta de' 19. Settembre 1763. perchè mancante della verità *di quel supposto di obbligo nei Signori Gatteschi*, in veduta del quale essi supponendosi erroneamente astretti a di Lui favore si obbligarono di reintegrarlo delle somme pagate al Paolini, come in punto elegantemente osserva *Puffendorf. de jur. natur. & gent. lib. 3. cap. 6. §. 6.* = *ivi* = Si promissio = fundata sit in præsumptione alicujus facti, quod ita se non = habeat, seu ubi in promissione aliquod factum, seu etiam qua= litatem alterius supposuerim, citra cujus intuitum promissurus = non fueram *naturaliter promissionis nullam fore vim*, modo = ipsa negocii natura, liquidaeque circumstantiæ ostendant, = promissorem unicè ex illo facto, eave qualitate tamquam = ex conditione consensum suspendissem. Ratio est, quia pro= missor consentit in promissum non absolutè, sed præsumptio= nem ejus facti, qualitatisve tamquam conditionem *supposuit*, = quę cum non existat, ruit quoque, & evanescit quidquid ipsi = fuerat superstructum = *Nicol. Hieronym Gundlingius Jus nat. & gent. cap. 12. §. 5. Merlin. Pignattell. controv. forens. cent. 2. cap. 11. n. 1. & 2. & seqq. Faber. in Cod. in Lib. 4. tit. 26. mandati definit. 5. Rocco respons. 10. per tot. Constant. vot. decisiv. 458. n. 18. tom. 4. vers.* = unde corruente supposito, = super quo fuit concessa licentia corruit, & ipsa licentia = *Rot. ror. Falcor. tit. de miscellan. dec. 63. n. 2. versic.* = utique = detecta hodie recensita solutione in bonis liberis, corruetat = suppositum, sub quo innitebatur, ita ut ex hac ratione haben= da non erat in aliqua consideratione = *eadem Rot. Roman. in Neapolitana, seu Veneta pecuniaria 28. Januarii 1735. §. 7. cor. B. M. Peralta, & in Romana restitutionis scutorum mille 25. Januarii 1737. §. Certum quippe. Coram de Vais Stampata dopo il Costantin. vot. decisiv. 402. n. 18. T. 3.*

E di più ne succederà l' altra conseguenza, che i crediti ineffi-

ficaci del Paolini non mutano natura per esser passati insieme col loro vizio nel Signor Lary Avversario, come Cessionario di Paolini, e subentrato per il fatto pagamento nelle di lui ragioni; sì perchè il Cessionario non può aver maggior diritto del Cedente, che egli rappresenta *Cancer. var. resol. part. 1. cap. 2. n. 67. Rot. cor. Ludovis. dec. 47. n. 4. cor. Cerr. dec. 34. n. 60. & dec. 265. n. 4.*; sì perchè tutte l' eccezioni, che competono, e sono apponibili contro il Cedente sono ugualmente opponibili contro il Cessionario, come in termini puntualissimi del Senatus Consulto Macedoniano fermano da vedersi per grazia *Palm. nep. allegat. 349. n. 4. & 5. tom. 4. Rot. cor. Ludovis. dec. 47. n. 4.* particolarmente trattandosi di eccezioni non già personali, ma *reali*, come sono tutte quelle riguardanti la qualità del debito, come appunto è quella del Macedoniano, giusta ciò, che precisamente insegnano *Bartolus in Leg. Julianus 9. §. non solum ff. ad S. C. Macedonian. Pichard. in §. illud quoque 8. n. 4. vers. ex quo notant interpretes instit. tit. quod cum eo, qui in alien. potest. Borell. in summ. dec. tit. 48. de except. n. 14. Palm. nep. d. allegat. 347. n. 14. §. revocare tom. 4. fol. 323. la Rot. Fiorent. apud Palm. nep. alleg. 400. n. 115. & 116. = ivi =* Ob id succedebat conclusio; quę est quod = ubi exceptio non est personalis, sed in rem; seu respicit = actionem, afficiat etiam Cessionarium sive ex causa lucrativa, = sive onerosa =.

Si prova in vero, e chiaramente si prova, che i Chirografi contratti a favore del Paolini non erano solamente nulli rispetto a i Signori Gatteschi Figliuoli di Famiglia, ma erano ugualmente nulli rispetto al Sig. Lari Mallevadore, o Correo, benchè egli fosse *sui juris*, qualora egli avesse dovuto avere il regresso contro i Signori Gatteschi Figliuoli di Famiglia, conforme ad oggetto d' impedire tutte le macchinazioni contro il Senatus Consulto Macedoniano stabilisce letteralmente *Ulpiano Giureconsulto nella Leg. Item si Filius Familias 7. §. Sed Julianus vers. idem ait ff. ad S. C. Macedonian.* che in al-

= altre edizioni è *la Leg. Julianus in princip. verf. idem ait ff. eod. tit.* = *ivi* = Idem ait si duos reos accepero, Filium Familias, & Titium, cum ad Filium Familias esset ventura pecunia, ideo autem reum Titium accepero, ne quasi Fidejussor auxilio Senatus Consulti uteretur, utilem esse exceptionem adversus fraudem dandam = *e nella Leg. Sed si Pater Familias 9. §. non solum ff. ad S. C. Macedonian.* = *ivi* = Non solum Filio Familias, & patri ejus succurritur, verum *Fidejussori quoque, & mandatori ejus*, qui & ipsi mandati habent regressum, nisi forte donandi animo intercesserunt.

E coerentemente a tali *Testi* fermano precisamente la stessa proposizione le infrascritte autorità tutte riscontrate in Fonte, cioè *Gio. Voet. Comment. ad Pandect. lib.* 14. *tit.* 6. *de S. C. Macedonian.* §. 3. *versic.* = opponit autem hanc exceptionem non modo ipse Filius Familias, sive durante, sive soluta patria potestate conveniatur, sed & Pater ejus, & utriusque hæredes, ac Filii Familias *Fidejussores*, *& mandatores*, sive vivo, sive mortuo Filio Familias fidejussio facta sit.

Brunemann. comment. ad Pandect. lib. 14. *tit.* 6. *ad Leg. Si Filius Familias* 7. *ff. ad S. C. Macedonian. n.* 2. = *ivi* = Item si obbligaverim ut *Correos* Filius Familias, & Titium eo fine, ut pecunia ad Filius Familias veniret, & Titius non posset allegare exceptionem hujus S. C. Macedian. quasi fidejussisset, exceptio hæc daretur contra Fidejussorem, e più sotto al *n.* 6. = *ivi* = Ex Senatus Consulto fuit denegatio actionis si notorium sit eum fuisse Filium Familias, exceptio autem si notorium non sit, *Frantzh. &c.* exceptio hæc *realis est*, & ideo datur Parenti, Filio, & horum hæredibus, immo, & *Fidejussorib. Leg. &c.* cum enim aliquid prohibetur omnia, quę eo ducunt prohita censentur.

Gerard. Noodt. comment. ad Pandect. lib. 14. *tit.* 6. *de S. C. Macedonian.* §. *apparet igitur* = *ivi* = Veteres ex usu juris interpretati Senatus verba, ea sic acceperunt quasi comprehendant omnes, quibus competeret actio, nisi eis Senatus Consulti severitate denegaretur. Hac ratione de hærede con-

= consentit Ulpianus si Filius Familias decesserit Pater Fami-
= lias, & de Patre si Filius Familias decesserit *Leg.* 7 §. 10. *ff.*
= *& leg. 6. Ccd hoc tit. Plusait Ulpianus Leg.* 9. §. 3. *ff. eod.*
= etiam Fidejussori, & Mandatori adversus creditorem ex-
= ceptione Senatus consulti succurri utique, si & ipsi habeant
= ex mandato regressum adversus Filium familias.

Diodorus Tuldenus comment. in digest. seu Pandect. lib. 14. *tit.* 6. *de S. C. Macedoniano cap.* 3. *an Macedonianum etiam fidejussori succurrat n.* 1. = *ivi* = Quia Senatus con-
= sultum simpliciter, & indefinitè denegat ex mutuo actionem
= consequens est eo exceptionem parari omnibus contra quos
= institui actio solet. Non tantum igitur filio famialias, & Pa-
= tri, sed *fidejussori*, *mandatorique*, & proinde qui Pignus su-
= um obligaverit, soluturumve se constituerit subvenitur.

Struvius compend. Digest lib. 14. *tit.* 6. *de S. C. Macedonian. Thes.* 2. = *ivi* = Prodest quoque Fidejussori nisi donandi ani-
mo intercesserit.

Anton. Perez. Prelection. ad Codicem Justinian. lib. 4. *tit.* 28 *ad S. C. Macedonian. n.* 1. = *ivi* = Senatus consulto Macedo-
= niano (cujus suasorfuit Vespasianus, ut ait Svetonius *in Ve-*
= *spas. cap.* 11.) omnis ratio, petitioque denegatur ei, qui
= filio familias mutuam pecuniam dederit, atque adeo contra-
= ctus hic mutui improbatur, ut nec actio de peculio adver-
= sus Patrem eo nomine dirigi queat *leg.* 6. *hoc tit.* nec post
= mortem Patris filius, nec post mortem filii ejus hæres, vel
= *fidejussor* conveniri ex stipulatione, aut conditione certi, ut
= neque vindicatio detur extantis pecunię in peculio; neque
= etiam hypotecaria.

Strauchius Dissert. ad Jus Justineaneum privat. cum notis Christian Thomasij Dissert. 13 *thes.* 6. *Filio familias pecunia mutua dari nequit ob S. C. Macedon.* = *ivi* = Competit hoc Bene-
= ficium Filio familias, Parenti ejus, hæredi, *Fidejussoribus*, &
= mandatoribus, nisi donandi animo, vel voluntate Patris in-
= tercesserit, Correo Filio familias si in fraudem Senatus Con-
= sulti adhibitus sit.

C Ma-

Machell. Patrocin. forenf. 58. *n.* 4 = *ivi* = In Leg. fed Ju-
= lianus in princip. & in §. non folum ff. ad S. C. Macedon.
= Teft. ait, quod ficuti fuccurritur per Senatus Confultum Ma-
= cedonianum filio familias recipienti pecunias mutuo, ita pa-
= riter fuccurritur ejus Fidejuffori.

Mantic. de tacit. & ambig. lib. 8. *tit.* 7. *Filius familias an mutuo poffit obligari n.* 7. *&* 9. ove dopo fermata la regola, che il Figlio di famiglia non refta obligato dal mutuo l' amplia = octavo extenditur etiam ad eum, *qui tamquam reus*
= *principalis* cum Filio promifit, cum ad ipfum Filium effet
= perventura pecunia, ne quafi fidejuffor exceptione S. C. u-
= teretur, quia adverfus fraudem S. C. utilis exceptio ei
= conceditur, d. Leg Item fi Filius familias §. 1. alias Leg.
= Sed Julianus in princ. primo, & fecundo refponfo ff. eod.

Staiban. de Intereffe lib. 2. *tit.* 11. *de intereffe mutui quaft. unic. n.* 66. *& feq. fol.* 264. = *ivi* = Ampliatur octavo, ut
= tale privilegium habeat locum etiam in Fidejuffore, qui
= licet tamquam *Principalis ac infolidum* obligatus cum Fi-
= lio promiferit, fi tamen ad ipfum Filium pecunia perve-
= nerit, non obftante dicta obligatione infolidum poterit di-
= cta exceptione tueri, & hoc ea probatur ratione, quia
= talis obligatio principalis facta a dicto Fidejuffore cenfetur
= facta in fraudem Senatus Confulti Macedoniani, & ideò
= dicta exceptio ei conceditur, *Leg. Item fi Filius Familias* §.
= 1. *alias Leg. Sed Julianus in princ. ff. ad Maced.*

Maur. de Fideceflorib. part. 2. *fect.* 9. §. 13. *n.* 18. *pag mihi* 530 = *ivi* = Hinc, & quinto infertur, quod Fidejuf-
= for Filii familias juvatur Beneficio Macedoniani *Leg. fed*
= *fi Pater* §. *non folum*, *ubi Bartol. ff. ad S. C. Macedonian.*
= modo Pater non habuerit ratum mutuum contractum per
= ipfum Filium.

Sabell. in fum. verb. Senatus Confultum fub n. 1. *verfic*
= Quod dicta exceptio competat etiam Fidejuffori, licet ut
= principali, & infolidum obligato, cum dicatur id actum
= in fraudem Legis, nifi animo donandi intercefferit, vel ipfe pe-

cu-

= cuniam receperit, vel nisi Pater ratum habuerit mutuum ita ut
= subsequens ratificatio Patris retrotrahatur in prejudicium Fide-
= jussoris Filii ad initium, & tempus contractus, *leg sed si Ptaer &c.*

Paul. Christin. Decis. Belgic. 35. *n.* 5. *vol.* 3. *Hermosill. ad Lopez. in addit. ad Gloss.* 4. *Leg.* 3. *tit.* 1. *part.* 5. *n.* 1. *&* 2. *versic.* = Et nec eum teneri docent, qui pro minore inter-
= cessit.: Nec etiam si contractus sonet cum Tertio in frau-
= dem hujus Legis, & Tertius nihil suscipiat &: Azebed.
= &c. Didac. Perez &c. ubi ait hanc Legem procedere etiamsi
= fuerit per partes renunciata; Leges enim prohibitivæ re-
= nuntiari non possunt.

Rot. Florent. apud Palm. nepot. allegat. 348. *tom.* 4. *in Pisana Cambii Filii familias* 31. *Januarii* 1692. §. *adversus cor. Auditore Enea Cavalcanti* = *ivi* = Adversus fraudes, quas Le-
= gislatores potuerunt excogitare machinabiles contra hoc
= S. C. apertas edidere Leges *per tot. d. tit. ff. ad S. C. Ma-*
= *cedonian.* Velut si duo sint rei credendi Filio, scientia
= unius, quod ille esset in Potestate parentis noceat Correo
= ignoranti non obstante regula in contrarium *d. Leg. Sed Ju-*
= *lianus* 9. §. *Proinde ff. ad Senat. consult. Macedon* Si Filius
= permettitur fidejubere *Leg. Item si* 8. *ff. ad Sen. C Macedon.*
= Simulet fidejussionem, sed revera ipse pecuniam consequatur,
= obstat ejusdem S. C. exceptio d. *Leg &c.* si Filius, & Titius
= fiant Correi debendi, ut ad Filium pecunia perveniat, &
= Titius remaneat obligatus *insolidum neuter obligatur* propter
= machinationem adversus S. Consultum d. Leg. &c. si alius
= contractus celebratus sit, aliæve res mutuentur loco pecuniæ
= in fraudem Legis, irritum omne declaratur Leg. Si Filius &c.

Il che è stato giustamente stabilito per due fortissime ragioni. *La prima* delle quali si è che l'eccezione derivante dal Senatus Consulto Macedoniano è una eccezione reale, la quale perciò deve giovare a tutti i Correi obligati, e al Mallevadore del Figlio di famiglia, come senza Contradittore insegnano il *Bartol. in Leg. sed Julianus* 9. §. *non solum ff. ad S C. Macedon. Piccard. in* §. *illud quoque servatur* 8. *in stit.*

flit. tit. quod cum eo, qui in alien. potest, Hering. de fidejusfor. cap. 27. part. 4. n. 56. Palm. nep. allegat. 347. *n.* 14. *versic. Sed etiam Perez Prælection. ad Cod. Justinian. lib.* 4 *tit.* 28 *de S. C Macedonian. n.* 1. *vers. omnis actio, petitioque denegatur, Bruneman. ad Leg. Item si Filius familias* 7. *ff. ad S. C. Macedon. n.* 6. *versic.* = Exceptio hęc *realis* est & ideo
= datur parentibus filio, & horum hęredibus, immo, & *Fidejus-*
= *foribus*. Cum enim aliquid prohibetur omnia, quę eo du-
= cunt prohibita censentur = *Sabell. in summ. in verb. Senatus*
= *Consultum n.* 1. *incipiente Senatus Consultus Macedonianum*
= *versi.* = Ac fidejussoribus cum hujusmodi exceptio sit *realis*,
= & non personalis, ac non obstante Juramento.

La seconda ragione si è, che siccome il Mallevadore pagando, dovrebbe essere reintegrato dal Figlio di Famiglia, così questi non godrebbe del favore del Macedoniano, se quello, che non paga al Creditore, lo dovesse pagare al proprio Mallevadore, come avverte il *Giureconsult. nella Leg. sed si Pater familias* 9. § *non solum ff. ad S. C. Macedonian. Tulden. comment. in Digest. lib.* 14. *tit.* 6. *cap.* 3. *an Macedonianum etiam fidejussori succurrat n.* 1. *versic. sed & fidejussori, mandatorique* = *ivi* = Quia hi coacti sol-
= vere repeterent a Filio familias, atque ita in ipsum re-
= curreret obligatio elusa S. C. mente = *Gerard. Noodt. Commen-*
= *tar. in Pandect. lib.* 14. *tit.* 6. *de S. C. Macedoniano §. ap-*
= *paret igitur* = *ivi* = Nimirum Creditor petens a Fidejussore
= regressum habente adversus Filium familias pro quo inter-
= cessit, vi ipsa petit a Filio familias, quippe cum Fidejus-
= for solutum debitum a Filio familias repetit mandati actio-
= ne, non refert Filii familias, utrum Fidejussori, an Cre-
= ditori solvat debitum. *Gaspar. Manz. commentar. ratio re-*
= *gul. ad Institut. lib.* 4. *tit.* 7. *§. illud proprie in comment. ad*
= *versic. sive adhuc n.* 21. = *ivi* = ampliatur tertio, ut non so-
= lum Filio familias, & Patri ejus succurratur, sed etiam fi-
= dejussori, *Test. in Leg. sed si* 9. *§. non solum ff. ad S. C. Maced.*
= per rationem, quia alias Fidejussor haberet regressum contra

Fi-

= Filium, & repeteret actione mandati, quod esset exactum
= *Wessembec. hic n. 3.*

Nè cagiona alcuna diversità, che già il Mallevadore *sui Juris* abbia pagato il debito al Creditore, perchè non essendo permesso al Mallevadore il pagare senza dedurre l' eccezioni competenti al Debitor Principale, ne segue da ciò, che se il Signor Lari Avversario ha fatto un pagamento indebito, sia in colpa, e non deva esser rilevato dal Debitore, contro di cui perció non può agere per esser reintegrato, secondo i *Testi espressi in Leg. si fidejussor 29. ff. mandati vers. si quidem sciens pretermiserit exceptionem*, e *nella Legge exceptione 68. ff. de Fidejussoribus, Fulgos. in Leg. si fidejussor ff. de mandat. vel contra §. quędam n 8. Brunemann. commentar. in Pandect. lib. 17. tit. 1. mandat. vel contra ad Leg. si fidejussor. part. 29. n. 1. & seqq. Magon. dec. Florent. 30. n. 7. Rot. Gen. de Mercatur. dec. 28. n 8. Rot. Roman. dec. 222. n. 22. parte 6. recen. & dec. 330. n. 3. = ivi*
= Sequitur dicendum si Fidejussor solvit non oppositis exceptio-
= nibus ex Persona sui Principalis, ut adversus eum nulla com-
= petat actio *Leg. si Fidejussor in princ. ff. mandati Abb. cons.*
= *82. in fin. part. 1. = Mer. dec. Wismarien. part. 3. dec. 341. n. 10. & seqq.* ove conclude, che in questo caso il Mallevadore pagando senza opporre le competenti eccezioni = suam
= luet negligentiam, tam sciente, quam ignorante Debitore =
Amat. dec. Ferrarien 16. n. 14.

E cosí in termini individualissimi di Mallevadore solidamente obbligato, che aveva pagato un Cambio del Figliuol di Famiglia, senza opporre l'eccezioni di nullità al medesimo competenti puntualmente decise *La Rot. Fiorent. in Pisana nullitatis obbligationis 12. Decembris 1669. §. ult. cor. B. M. Auditore Cosimo Farsetti impres. apud Palm. nep. alleg. 347. n. 6. tom. 4. = ivi* = Nec obstat; quod dictus Mostardi
= pręrendat, quod ex quo ipse insolidum, & principaliter obli-
= gatus dictum debitum *persolverit* debeat ab eodem Equite
= indemnis relevari juxta ejus promissionem. Quia præfatus
= Mostardi sibi imputare debet, si spretis suis, & D. Equitis

sui

= sui Principalis exceptionibus duo Solemæ debitum præensum persolvit, *Leg. si Fidejussor. ff. mandati Rot. Gen. dec. 28. sub n. 8. Magon. dec. Luc. 92. n. 7. 8.* Cum certum videatur nedum ipsam Filii familias obbligationem, sed etiam Fidejussoriam, etiam si fidejussor, ut principalis Correus se obligasset (si pecunia ad Filium familias pervenit) irritam, & invalidam esse, & utili Macedoniani exceptione Creditorem adversus fidejussorem, seu Correum Principalem, agentem esse submovendum *L. sed Julianus 9. in princ. vers. idem ait ff. ad S.C. Macedonian. Aret. &c.*

Se dunque la ratifica non risquarda gli obblighi a favor del Paolini, se questi sono intrinsecamente nulli, tanto in rapporto a Signori Gattefchi, quanto in rapporto al Sig. Lari. Se il Sig. Lari col suo fatto proprio non potè pregiudicare a Signori Gattefchi, ne viene in conseguenza, che quelle eccezioni, che competerebbero contro il Paolini siano egualmente opponibili al Sig. Lari, e che per conseguenza la promessa di rilevarlo fattagli ne' 19. Settembre 1763 sia inefficace per *la falsità del supposto*, con cui fù celebrata, mentre i Signori Principali si crederono obbligati a rilevarlo, lo che non era vero *de jure*, secondo le precise autorità sopra citate. E così anche per questo fondamento insuperabile resta assicurata la vittoria, e il Sig. Lari deve condannarsi alla restituzione di ciò, che ha indebitamente percetto da' Signori Principali, secondo la costante proposizione, di cui i *Testi nella Leg. 1. ff. de condict. indebit. Leg. 2. §. 1. Leg. eleganter, Leg. ex his omnibus 54. ff. eod. Rot. in Neapolitana, seu Veneta Pecuniaria 8. Junii 1737. §. praeterea cor. Harrach. & in ejus confirmatoria diei 28. Januarii 1735. §. Et quidem cor. Peralta, & Constantin. Vot. decisiv. 402. n. 29.* = *ivi* = Est igitur locus conditioni pecuniæ, quam ipsi per errorem, & ex falsa causa solverunt alias non solututi =

Che è quanto &c. salvo &c.

GIO. PAOLO OMBROSI
Avvocato di Collegio nella Curia Fiorentina.

In Pistoja 1768. per Atto Bracali Stamp. del Pubbl. *Con lic. de' Sup.*

89426